ΕΦΗΜΕΡΙΣ ΤΗΣ ΚΥΒΕΡΝΗΣΕΩΣ

ΤΗΣ ΕΛΛΗΝΙΚΗΣ ΔΗΜΟΚΡΑΤΙΑΣ

ΤΕΥΧΟΣ ΔΕΥΤΕΡΟ **Αρ. Φύλλου 1110**

4 Ιουλίου 2007

ΠΕΡΙΕΧΟΜΕΝΑ

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

ΑΠΟΦΑΣΕΙΣ

(1)

Υπαγωγή επένδυσης της επιχείρησης «ΙΔΙΩΤΙΚΟ ΙΑΤΡΕΙΟ ΟΦΘΑΛΜΙΚΩΝ ΠΑΘΗΣΕΩΝ & ΔΙΑΘΛΑΣΤΙΚΗΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΙΑΤΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» στις διατάξεις του ν. 3299/2004 (Φ.Ε.Κ. 261/Α΄/23.12.2004) όπως ισχύει.

Ο ΓΕΝΙΚΟΣ ΓΡΑΜΜΑΤΕΑΣ ΠΕΡΙΦΕΡΕΙΑΣ ΑΤΤΙΚΗΣ

Με την υπ' αριθμ. 13794 ΠΕ/Π01/4/00061/Ε/ν.3299/2004 21.6.2007 απόφαση του Γενικού Γραμματέα Περιφέρειας Αττικής εγκρίθηκε η υπαγωγή στις διατάξεις ν. 3299/2004 (Φ.Ε.Κ. 261/Α/23.12.2004) όπως ισχύει, επένδυσης της επιχείρησης «ΙΔΙΩΤΙΚΟ ΙΑΤΡΕΙΟ ΟΦΘΑΛΜΙΚΩΝ ΠΑΘΗΣΕΩΝ & ΔΙΑΘΛΑΣΤΙΚΗΣ ΧΕΙΡΟΥΡΓΙΚΗΣ ΑΝΩΝΥΜΗ ΙΑΤΡΙΚΗ ΕΤΑΙΡΕΙΑ» που αναφέρεται στον εκσυγχρονισμό μονάδας με την προμήθεια εξοπλισμού για την παροχή υπηρεσιών εξαιρετικά προηγμένης τεχνολογίας στο Δήμο Αθηναίων επί της Λ. Κηφισίας 118 Β του Νομού Αττικής, συνολικού κόστους τετρακοσίων δεκαπέντε χιλιάδων ευρώ (415.000,00 €), η οποία θα χρηματοδοτηθεί από ίδια συμμετοχή σε ποσοστό 65% επί του συνολικού κόστους, δηλαδή ποσού ίδιας συμμετοχής διακοσίων εξήντα εννέα χιλιάδων επτακοσίων πενήντα ευρώ (269.750,00 €) και από δημόσια επιχορήγηση σε ποσοστό 35% επί του συνολικού κόστους, δηλαδή ποσού επιχορήγησης εκατόν σαράντα πέντε χιλιάδων διακοσίων πενήντα ευρώ (145.250,00 €).

Από την υλοποίηση της επένδυσης αυτής θα δημιουργηθούν δύο (2) νέες θέσεις εργασίας σε ισοδύναμα Ε.Μ.Ε. (Ετήσιες Μονάδες Εργασίας).

Ημερομηνία γνωμοδότησης της Περιφερειακής Γνωμοδοτικής Επιτροπής (Π.Γ.Ε.) Αττικής του άρθρου 7 του ν. 3299/2004 (Φ.Ε.Κ. 261/Α΄/23.12.2004) όπως ισχύει, είναι η 13.6.2007.

Η περίληψη αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Ο Γενικός Γραμματέας Περιφέρειας

ΧΑΡΑΛΑΜΠΟΣ ΜΑΝΙΑΤΗΣ

Αριθμ. 436/038 (2)

Έγκριση της Συμφωνίας κάλυψης μετοχών μεταξύ των εταιρειών «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «INTRACOM S.A HOLDINGS», δυνάμει της οποίας συμφωνήθηκε η κάλυψη και απόκτηση του 51% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου της Ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «HELLAS ON LINE S.A»

ΕΘΝΙΚΗ ΕΠΙΤΡΟΠΗ
ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΩΝ ΚΑΙ ΤΑΧΥΔΡΟΜΕΙΩΝ

Η Ολομέλεια της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων, αφού έλαβε υπόψη:

α) Το νόμο 3431/2006 (ΦΕΚ 13Α) «Περί Ηλεκτρονικών Επικοινωνιών και άλλες διατάξεις», και ιδίως: (i) το άρθρο 12, στοιχεία (στ), (η) και (λε) αυτού, (ii) το άρθρο 14 αυτού, και (iii) το άρθρο 63, παράγραφοι 1 και 2 αυτού,

β) Το ν. 703/1977 "Περί ελέγχου μονοπωλίων και ολιγοπωλίων και προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού" (ΦΕΚ 278/Α/1977), όπως ισχύει τροποποιηθείς, και ιδίως τα άρθρα 4 4α και 4β αυτού,

γ) Την υπ' αριθμ. 249/115/2002 Απόφαση της ΕΕΤΤ «Κανονισμός Ακροάσεων για Θέματα Τηλεπικοινωνιών» (ΦΕΚ 642/Β/2002), και ιδίως ο άρθρο 1 παρ. 2 αυτού όπου ορίζεται ότι «οι ακροάσεις πραγματοποιούνται από την ΕΕΤΤ, προκειμένου είτε να διαπιστώσει την ύπαρξη παραβάσεων της τηλεπικοινωνιακής νομοθεσίας είτε να ενημερωθεί σε σχέση με οποιοδήποτε ζήτημα που υπάγεται στις αρμοδιότητές της»,

δ) Την υπ' αριθμ. 1168/15.12.2007 γνωστοποίηση στην ΕΕΤΤ, με βάση το άρθρο 4α του ν. 703/1977 της Συμφωνίας κάλυψης μετοχών μεταξύ των εταιρειών «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «INTRACOM S.A HOLDINGS«, δυνάμει της οποίας συμφωνήθηκε η κάλυψη και απόκτηση του 51% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου της Ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «HELLAS ON LINE S.A»,

ε) Την υπ' αριθμ. 47338/21.12.2006 Επιστολή της ΕΕΤΤ στην πληρεξούσια των συμμετεχόντων μερών δικηγορική εταιρεία «Κυριακίδης - Γεωργόπουλος & Δανίολος Ησαίας» με την οποία εζητήθησαν συμπληρωματικά στοιχεία αναφορικά με τη γνωστοποιηθείσα συγκέντρωση,

στ) Την υπ' αριθμ.47339/21.12.2007 επιστολή της ΕΕΤΤ στην Επιτροπή Ανταγωνισμού, με την οποία ζητήθηκε ενημέρωση σχετικά με τη γνωστοποίηση της εξαγοράς από την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY» της εταιρείας «INTRACOM TELECOM» ,

ζ) Την υπ' αριθμ. 1175/29.12.2006 επιστολή της πληρεξούσιας των συμμετεχόντων μερών δικηγορικής εταιρείας «Κυριακίδης - Γεωργόπουλος & Δανίολος Ησαίας», με την οποία προσκομίσθησαν τα αιτηθέντα από την ΕΕΤΤ συμπληρωματικά στοιχεία της σχετικής εξαγοράς και τα σχετικά συνημμένα έγγραφα,

η) Την υπ' αριθμ. 1227/10.1.2007 Επιστολή της πληρεξούσιας των συμμετεχόντων μερών δικηγορικής εταιρείας «Κυριακίδης - Γεωργόπουλος & Δανίολος Ησαίας» στην ΕΕΤΤ, με την οποία κοινοποιείται αντίγραφο της με υπ' αριθμ. 63/5.1.2007 επιστολής της Επιτροπής Ανταγωνισμού, με την οποία η τελευταία απεφάνθη ότι η εν λόγω συγκέντρωση, πληροί τους όρους του άρθρου 4α του ν. 703/1977, όπως ισχύει,

θ) Την υπ' αριθμ. 1671/Φ.800/15.1.2007 Επιστολή της ΕΕΤΤ στην Πληρεξούσια δικηγορική εταιρεία «Κυριακίδης - Γεωργόπουλος & Δανίολος Ησαίας», με την οποία ενημερώθηκαν τα μέρη ότι η εν λόγω γνωστοποίηση συγκέντρωσης επιχειρήσεων πληρεί τους όρους του άρθρου 4β του ν. 703/1977 ,

ι) Την υπ' αριθμ. 5416/30.1.2007 επιστολή της Επιτροπής Ανταγωνισμού, αναφορικά με την εξαγορά από την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY» της εταιρείας «INTRACOM TELECOM»,

ια) Την υπ' αριθμ. 7846/12.2.2007 εκ νέου γνωστοποίηση από την πληρεξούσια δικηγορική εταιρεία «Κυριακίδης - Γεωργόπουλος & Δανίολος Ησαίας» της εν λόγω εξαγοράς με βάση το έντυπο Γνωστοποίησης του άρθρου 4β του ν. 703/1977 και τα συνημμένα σχετικά έγγραφα,

ιβ) Την υπ' αριθμ.12064/6.3.2007 Πράξη Διεξαγωγής Ακρόασης, με την οποία τα συμμετέχοντα μέρη εκλήθησαν σε ακρόαση για τη νομική διερεύνηση πιθανών παραβάσεων της νομοθεσίας περί ελεύθερου ανταγωνισμού, και ειδικότερα των διατάξεων των άρθρων 4 και επόμενα του ν. 703/1977, όπως ισχύουν, αναφορικά με τη συγκέντρωση επιχειρήσεων και τη διαδικασία προηγούμενης γνωστοποίησης συγκέντρωσης επιχειρήσεων, που αφορά στις ανωτέρω εταιρείες.

ιγ) Την υπ' αριθμ. 20993/25.4.2007 επιστολή της ΕΕΤΤ (με συνημμένο αντίγραφο της σχετικής εισήγησης της αρμόδιας υπηρεσίας της ΕΕΤΤ που αφορούσε στην εξέταση της υπό κρίση εξαγοράς), με την οποία εζητήθησαν οι απόψεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού, αναφορικά με την «αγορά της πληροφορικής», ήτοι την αγορά της αποκλειστικής αρμοδιότητας της ,

ιδ) Την υπ' αριθμ. 2537/18.5.2007 επιστολή της Επιτροπής Ανταγωνισμού με την οποία διευκρινίζεται ότι «κατά τη συνεδρίαση της 11.5.2007 (αρ. 1066), κατόπιν εισηγήσεως της Γεν. Διεύθυνσης, η Επιτροπή Ανταγωνισμού έκρινε ότι η ως άνω επικείμενη συγκέντρωση δε δύναται να επιφέρει περιορισμό του ανταγωνισμού στην αγορά πληροφορικής στην Ελλάδα, δεδομένων: α) του μεγάλου αριθμού επιχειρήσεων που δραστηριοποιούνται στην εν λόγω αγορά, β) των χαμηλών μεριδίων των επιχειρήσεων που εμπλέκονται στη συγκέντρωση και γ) τη μη στοιχειοθέτηση της εν λόγω αγοράς ως επηρεαζόμενης αγοράς»,

ιε) Την υπ' αριθμ. 11088/Φ.600/22.5.2007 τελική εισήγηση της αρμόδιας υπηρεσίας της ΕΕΤΤ,

Και εκτιμώντας ότι:

1. Ιστορικό:

α) Στις 15.12.2006 η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS», μέλος του Ομίλου Sistema και η εταιρεία «INTRACOM S.A HOLDINGS» προέβησαν σε γνωστοποίηση στην ΕΕΤΤ της Συμφωνίας κάλυψης μετοχών μεταξύ των εταιρειών «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «INTRACOM S.A HOLDINGS«, δυνάμει της οποίας συμφωνήθηκε η κάλυψη και απόκτηση του 51% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου της Ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «HELLAS ON LINE S.A»,

β) Στις 21.12.2006, η ΕΕΤΤ με την υπ' αριθμ. 47338/Φ.800/21.12.2006 επιστολή της αιτήθηκε συμπληρωματικά στοιχεία για την εν λόγω εξαγορά, κυρίως αναφορικά με τη εταιρική σχέση της εταιρείας «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY» με τον όμιλο «SISTEMA» και τον αναλυτικό κύκλο εργασιών, σε εθνικό και παγκόσμιο επίπεδο της εταιρείας «INTRAKOM TELECOM»,

γ) Στις 21.12.2006 επίσης η ΕΕΤΤ με την υπ' αριθμ. 47339/21.12.2006 επιστολή της στην Επιτροπή Ανταγωνισμού αιτήθηκε λεπτομέρειες αναφορικά με την έκβαση της απο 31.7.2006 γνωστοποίησης της εξαγοράς απο την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY» της εταιρείας «INTRAKOM TELECOM»,

δ) Στις 29.12.2006, με υπ' αρθμ. 1175/29.12.2006, η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» προσκόμισε στην ΕΕΤΤ τα αιτηθέντα συμπληρωματικά στοιχεία,

ε) Στις 15.1.2007, η ΕΕΤΤ με την υπ' αριθμ. 1671.Φ.800/15.1.2007 επιστολή της ενημέρωσε τα συμμετέχοντα μέρη ότι κατόπιν ενδελεχούς εξέτασης και σχετικής αιτιολόγησης η εν λόγω συγκέντρωση πληροί τους όρους του άρθρου 4β του ν. 703/1977, ζητώντας την επαναληπτική γνωστοποίηση της εν λόγω εξαγοράς με βάση το άρθρο 4β,

στ) Στις 18.1.2007, η ΕΕΤΤ με σχετική επιστολή της ενημέρωσε την Επιτροπή Ανταγωνισμού ότι θα επιληφθεί της σχετικής γνωστοποίησης, διευκρινίζοντας τη σχετική αρμοδιότητά της στην αγορά των ηλεκτρονικών επικοινωνιών,

ζ) Στις 30.1.2007, η Επιτροπή Ανταγωνισμού απάντησε στην υπ' αριθμ. 47339/21.12.2006 επιστολή της ΕΕΤΤ αναφορικά με την έκβαση της πρότερης απο 31.7.2006 γνωστοποίησης της εξαγοράς απο την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY» της εταιρείας «INTRAKOM TELECOM,

η) Με την υπ' αριθμ. 6824/6.2.2007 επιστολή της, η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS», προέβη σε επαναληπτική γνωστοποίηση με βάση το άρθρο 4β του ν. 703/1977, με βάση το έντυπο 4β του ν. 703/1977,

θ) Με την από 12064/6.3.2007 Πράξη Διεξαγωγής Ακρόασης εκλήθησαν σε ακρόαση οι εταιρείες «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και η εταιρεία «HELLAS ON LINE S.A» στην ΕΕΤΤ, προκειμένου να διερευνηθούν εις βάθος όλα τα θέματα που αφορούσαν τη γνωστοποίηση της εν λόγω εξαγορά, και να ακουστούν οι απόψεις των συμμετεχόντων μερών,

ι) Στις 14 Μαρτίου 2007 διεξήχθη νομίμως και προσηκόντως η σχετική ακρόαση με τη συμμετοχή των μερών στην ΕΕΤΤ,

ια) Με τις υπ' αριθμ. 14999 και 15000 επιστολές της 21.3.2007 η ΕΕΤΤ κοινοποίησε στα συμμετέχοντα μέρη τα πρακτικά της διεξαχθείσης ακρόασης,

ιβ) Στις 29.3.2007 με την υπ' αριθμ. 16577 επιστολή, οι εταιρείες «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «HELLAS ON LINE S.A» υπέβαλαν υπόμνημα, όπως προβλέπει ο σχετικός Κανονισμός της ΕΕΤΤ,

ιγ) Στις 25.4.2007, η ΕΕΤΤ απέστειλε αντίγραφο της σχετικής εισήγησης εξέτασης της υπό κρίση εξαγοράς, ζητώντας τις απόψεις της Επιτροπής Ανταγωνισμού για την αγορά της πληροφορικής που εμπίπτει στην αποκλειστική αρμοδιότητά της,

ιδ) Στις 18.5.2007 η Επιτροπή Ανταγωνισμού με επιστολή της επιβεβαίωσε στην ΕΕΤΤ, ότι κατόπιν ενδελεχούς εξέτασης, η εν λόγω συγκέντρωση δεν επιφέρει περιορισμό του ανταγωνισμού στην αγορά της πληροφορικής.

2. Περιγραφή των μερών που συμμετέχουν στη συγκέντρωση

α) Η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS, είναι μέλος του ομίλου "Sistema Joint Stock Company Financial Corporation", που δραστηριοποιείται στην αγορά των υπηρεσιών ηλεκτρονικών υπηρεσιών και παρέχει πλήρη σειρά τηλεπικοινωνιών υπηρεσιών προς οικιακούς και εταιρικούς χρήστες καθώς και σε άλλους φορείς. Η επιχειρηματική της γραμμή περιλαμβάνει μεταξύ άλλων την παροχή ρυθμιζόμενων και μη ρυθμιζόμενων υπηρεσιών. Η γραμμή παραγωγής της παρέχει φωνητικές υπηρεσίες και υπηρεσίες δεδομένων προς ιδιώτες καθώς και υπηρεσίες προς εταιρικούς πελάτες. Δραστηριοποιείται κυρίως στους τομείς της παροχής υπηρεσιών σταθερής τηλεφωνίας και υπηρεσιών πρόσβασης στο Διαδίκτυο υψηλής ταχύτητας καθώς και στον τομέα υπηρεσιών συνδρομητικής τηλεόρασης.

β) Η εταιρεία «HELLAS ON LINE Ανώνυμη Εταιρεία Εμπορίας Συσκευών και Υπηρεσιών Τηλεπικοινωνίας και Πληροφορικής (HOL)», έχει ως αντικείμενο και σκοπό της: (i) την εγκατάσταση, λειτουργία και εκμετάλλευση τηλεπικοινωνιακών δικτύων και τερματικού εξοπλισμού τηλεπικοινωνιών μέσω δορυφόρου, (ii) την παροχή πάσης φύσεως τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών προς το κοινό μέσω του δημοσίου τηλεπικοινωνιακού δικτύου της χώρας, μέσω τηλεπικοινωνιακών δικτύων τα οποία έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν κατά τους όρους της εκάστοτε ισχύουσας νομοθεσίας καθώς και η παροχή τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών μέσω δορυφόρου, (iii) την εισαγωγή, εμπορία, κατασκευή, εγκατάσταση και συντήρηση τηλεπικοινωνιακού τερματικού εξοπλισμού, (iv) την παροχή φύσεως υπηρεσιών πληροφορικής και (v) την προβολή, προώθηση και διαφήμιση των προϊόντων, υπηρεσιών και των εν γένει επιχειρηματικών δραστηριοτήτων.

3. Περιγραφή της επικείμενης συγκέντρωσης

Η γνωστοποιούμενη συγκέντρωση αφορά στην απόκτηση ελέγχου εκ μέρους της εταιρείας COMSTAR της πλειοψηφίας (51%) των μετοχών της HELLAS ON LINE και του ελέγχου επί της τελευταίας. Σύμφωνα με την από 1.12.2006 Συμφωνία Καλύψεως μετοχών, η εταιρεία COMSTAR συμφώνησε να καλύψει και να αποκτήσει 28.622.449 νέες μετοχές, οι οποίες αντιπροσωπεύουν κατά την Ημερομηνία Κάλυψης το 51% του συνολικού καταβληθέντος κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου της HELLAS ON LINE. Μετά την ολοκλήρωση της συγκέντρωσης, η INTRACOM HOLDINGS θα διατηρεί στον έλεγχό της το 49% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου. Η ολοκλήρωση της συναλλαγής τελεί, υπό την προυπόθεση λήψης των απαραίτητων εγκρίσεων απο τις επιβλέπουσες αρχές επί θεμάτων νομοθεσίας Ανταγωνισμού (βλ. όρος 3.2 (α) της Συμφωνίας Καλύψεως Μετοχών). Η εταιρεία HELLAS ON LINE πριν από τη συγκέντρωση αποτελούσε θυγατρική κατά ποσοστό 100% της INTRACOM S.A. HOLDINGS. Στις 31.12.2005 η INTRACOM αποσχίστηκε σε τρεις διαφορετικές εταιρείες (100% θυγατρικές της, την Intracom Telecom, Intracom IT Operations και Intracom Electronic Defense) και μετετράπη σε εταιρεία συμμετοχών INTRACOM S.A. HOLDINGS.

Παράλληλα, την ίδια ημερομηνία συμφωνήθηκε ένα σχέδιο Συμφωνητικού μετόχων που προσαρτάται στη Συμφωνία Καλύψεως Μετοχών ως Παράρτημα, το οριστικό κείμενο της οποίας θα υπογραφεί πριν ή συγχρόνως με την Ημερομηνία καλύψεως των μετοχών υπό την ακόλουθη προϋπόθεση: ότι εντός προθεσμίας τριάντα ημερών (30) από την ως άνω Ημερομηνία Υπογραφής εναλλακτικά: α) είτε η COMSTAR θα επιβεβαιώσει ότι η οριστική Συμφωνία Μετόχων είναι το συμφωνηθέν σχέδιο Συμφωνητικού Μετόχων που προσαρτήθηκε στη Συμφωνία Καλύψεως Μετοχών, είτε β) σε περίπτωση κατά την οποία κριθεί ότι η HOL δε δύναται να συμπεριληφθεί στην ενοποίηση των οικονομικών καταστάσεων της COMSTAR επί τη βάση των αμερικάνικων λογιστικών προτύπων (USGAAP), εφόσον εντός τριάντα (30) ημερών από τη γνωστοποίηση στην INTRACOM S.A HOLDINGS του ως άνω γεγονότος, τα μέρη προβούν σε καλή τη πίστη διαπραγματεύσεις προκειμένου να συμφωνήσουν τις αναγκαίες τροποποιήσεις στο συμφωνηθέν σχέδιο Συμφωνητικού Μετόχων που θα επιτρέπουν στην COMSTAR να προβεί στην ως άνω ενοποίηση και αυτές (οι διαπραγματεύσεις) τελεσφορήσουν. Στην αντίθετη περίπτωση, ήτοι στην περίπτωση κατά την οποία τα μέρη αποτύχουν να καταλήξουν σε συμφωνία εντός της προαναφερθείσας χρονικής προθεσμίας, τότε το κάθε μέρος θα δύναται να προβεί στην καταγγελία της συμβάσεως κατά τον όρο 3.8 αυτής και τότε η εν λόγω σύμβαση θα θεωρείται άκυρη εξ' αρχής και κανένα μέρος δε θα διατηρεί υποχρέωση ή δικαίωμα έναντι του άλλου μέρους (όρος 3.10 Συμφωνίας Κάλυψης Μετοχών).

Υπέρ της INTRACOM, παραχωρείται δικαίωμα προτίμησης απόκτησης μετοχών στην περίπτωση που οι μέτοχοι αποφασίσουν να προβούν σε δημόσια εγγραφή. Οι μέτοχοι δεσμεύονται ότι σε κάθε τέτοια περίπτωση η COMSTAR θα διατηρήσει την πλειοψηφία του 51% του ελέγχου του μετοχικού κεφαλαίου (όρος 8.2 Συμφωνητικού Μετόχων). Οι μέτοχοι δεσμεύονται να μην προβούν σε πώληση ή μεταβίβαση των μετοχών τους στη εταιρεία για τρία τουλάχιστον έτη (lock-up period), (όρος 5 Συμφωνητικού Μετόχων).

Σύμφωνα με τον όρο 16 παρ. 3 έως 5 του Συμφωνητικού Μετόχων, η INTRACOM S.A HOLDINGS αναλαμβάνει υποχρέωση «Μη Ανταγωνισμού» για μία περίοδο τριών (3) ετών από την Ημερομηνία Καλύψεως Μετοχών.

Τέλος η πωλήτρια (INTRACOM) συμφώνησε υπό όρους να παραχωρήσει προς τους μετόχους της εταιρείας ΑΤΤΙΚΕΣ ΤΗΛΕΠΙΚΟΙΝΩΝΙΕΣ Α.Ε, δικαίωμα προτίμησης για εγγραφή συμμετοχής σε περίπτωση αύξησης του μετοχικού κεφαλαίου της HOL ύψους έως 24% του. Στην περίπτωση αυτή η COMSTAR θα διατηρήσει στην κυριότητά της το ποσοστό του 51% και το ποσοστό του νέου μετόχου θα παραχωρηθεί εξ'ολοκλήρου από το ποσοστό της INTRACOM (όρος 9 του Συμφωνητικού).

4. Εφαρμοστέο δίκαιο και νομική εξέταση της περιγραφείσας επιχείρησης συγκέντρωσης

Α. - Εφαρμοστέο δίκαιο.

α) Αρμοδιότητα της Εθνικής Επιτροπής Τηλεπικοινωνιών και Ταχυδρομείων προς εξέταση της υποβληθείσας επιχείρησης συγκέντρωσης.

Το άρθρο 12, στοιχείο στ΄ του ν. 3431/2006[1] προβλέπει: «Η ΕΕΤΤ έχει τις ακόλουθες αρμοδιότητες: στ) Μεριμνά για την τήρηση της νομοθεσίας περί ηλεκτρονικών επικοινωνιών και εφαρμόζει τις διατάξεις του ν. 703/1977, όπως ισχύει, σε σχέση με την άσκηση των δραστηριοτήτων των επιχειρήσεων ηλεκτρονικών επικοινωνιών, καθώς και τις διατάξεις των άρθρων 81 και 82 της Συνθήκης της Ρώμης σύμφωνα με τον Κανονισμό 1/2003/ΕΚ (L 001). Η ΕΕΤΤ δύναται να ζητά τη συνδρομή της Επιτροπής Ανταγωνισμού σε όσες περιπτώσεις κρίνει αναγκαίο», η΄) Διενεργεί ακροάσεις για τη διαπίστωση παραβάσεων διατάξεων του παρόντος, καθώς και κάθε άλλη περίπτωση, όπου ρητά δίδεται σχετική αρμοδιότητα με τον παρόντα νόμο»

Όπως καθίσταται προφανές από την εξέταση των επηρεαζόμενων αγορών που προηγήθηκε, η υπό κρίση εξαγορά αφορά κυρίως στην αγορά παροχής τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών και στην αγορά πληροφορικής. Κατά συνέπεια εμπίπτει στη ρυθμιστική εμβέλεια του άρθρου 12, στοιχ. στ΄ του ν. 3431/2006 και κατά παραπομπή του ν. 703/1977. Συνεπώς, καταρχήν αρμόδια για την εφαρμογή της ουσιαστικής νομοθεσίας (ν. 703/1977, όπως ισχύει[2]) στην υπό κρίση εξαγορά είναι η ΕΕΤΤ[3] .

---

[1] ΦΕΚ, 13 Α΄/9.2.2006

[2] Πρόσφατα τροποποιηθείς με το ν. 3373/2005.

[3] Σημειώνεται ότι για την εξέταση της αγοράς πληροφορικής, αρμόδια αρχή είναι η Επιτροπή Ανταγωνισμού.

β) Η προπεριγραφείσα επιχείρηση ως «συγκέντρωση» κατά την έννοια του άρθρου 4β του ν. 703/1977.

Σύμφωνα με το άρθρο 4 του ν. 703/1977: «1. Η συγκέντρωση επιχειρήσεων δεν εμπίπτει καθ' αυτή στις απαγορεύσεις του άρθρου 1 παρ. 1 και του άρθρου 2 του παρόντος νόμου. 2. Συγκέντρωση πραγματοποιείται: α) όταν συγχωνεύονται με κάθε τρόπο δύο ή περισσότερες προηγουμένως ανεξάρτητες επιχειρήσεις. β) (όταν) ένα ή περισσότερα πρόσωπα που ελέγχουν ήδη τουλάχιστον μία επιχείρηση, ή μία ή περισσότερες επιχειρήσεις, αποκτούν άμεσα ή έμμεσα τον έλεγχο του συνόλου ή τμημάτων μιας ή περισσότερων άλλων επιχειρήσεων. 3) Για την εφαρμογή του παρόντος νόμου, ο έλεγχος απορρέει από δικαιώματα, συμβάσεις ή άλλα μέσα, τα οποία είτε μεμονωμένα είτε από κοινού με άλλα και λαμβανομένων υπόψη των σχετικών πραγματικών ή νομικών συνθηκών, παρέχουν τη δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη δραστηριότητα μιας επιχείρησης, και ιδίως από: α) δικαιώματα κυριότητας ή επικαρπίας επί του συνόλου ή μέρους των περιουσιακών στοιχείων της επιχείρησης, β) δικαιώματα ή συμβάσεις που παρέχουν δυνατότητα καθοριστικής επίδρασης στη σύνθεση, στις συσκέψεις ή στις αποφάσεις των οργάνων μιας επιχείρησης. 4. Ο έλεγχος αποκτάται από το πρόσωπο ή τα πρόσωπα ή τις επιχειρήσεις, που: α) είναι υποκείμενα αυτών των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές ή β) χωρίς να είναι υποκείμενα των δικαιωμάτων ή δικαιούχοι από τις συμβάσεις αυτές, δικαιούνται να ασκούν τα δικαιώματα που απορρέουν από αυτές».

Κατά συνέπεια, η υπό κρίση εξαγορά αποτελεί συγκέντρωση επιχειρήσεων υπό την έννοια των άρθρων 4 - 4στ΄ του ν. 703/1977, όπως ισχύει.

Περαιτέρω, το άρθρο 4β του ν. 703/1977 προβλέπει ότι: «1. Κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων πρέπει να γνωστοποιείται στην Επιτροπή Ανταγωνισμού μέσα σε δέκα (10) εργάσιμες ημέρες από τη σύναψη της συμφωνίας ή τη δημοσίευση της προσφοράς ή ανταλλαγής ή την απόκτηση συμμετοχής, που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης όταν ο συνολικός κύκλος εργασιών όλων των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4στ ανέρχεται, στην παγκόσμια αγορά τουλάχιστον σε εκατόν πενήντα εκατομμύρια Ευρώ (150.000.000 €) και δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, η καθεμία χωριστά, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000 €) Ευρώ στην ελληνική αγορά. 2. Η προθεσμία των δέκα (10) ημερών αρχίζει από την επέλευση της πρώτης από τις πράξεις, που αναφέρονται στην προηγούμενη παράγραφο. 3. Υποχρεούνται σε γνωστοποίηση: α. σε περίπτωση που η συγκέντρωση αποτελεί αντικείμενο συμφωνίας των επιχειρήσεων που συμμετέχουν στη συγκέντρωση, η καθεμία από αυτές, β. σε όλες τις άλλες περιπτώσεις, τα πρόσωπα, οι επιχειρήσεις ή ομάδες προσώπων ή επιχειρήσεων, που αποκτούν έλεγχο στο σύνολο ή σε τμήματα μιας ή περισσότερων επιχειρήσεων».

Συνεπώς, το άρθρο 4β του ν. 703/1977, όπως ισχύει τάσσει σωρευτικά δύο προϋποθέσεις για την υπαγωγή μιας συγκέντρωσης σε καθεστώς προηγούμενης γνωστοποίησης και συνακόλουθα στον έλεγχο του άρθρου 4γ: α) Παγκόσμιο κύκλο εργασιών όλων των συμμετεχουσών επιχειρήσεων στη συγκέντρωση, ανερχόμενου τουλάχιστον σε 150.000.000 ευρώ, τούτου προσδιοριζόμενου κατά τα οριζόμενα στο άρθρο 4 στ΄ του ν. 703/1977 και β) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες εταιρίες να πραγματοποιούν, χωριστά η καθεμιά, συνολικό κύκλο εργασιών στην ελληνική αγορά άνω των 15.000.000 ευρώ.

Προχωρώντας σε εξέταση των επιμέρους κύκλων εργασιών των εμπλεκόμενων μερών, παρατηρείται πως:

Ο συνολικός (παγκόσμιος) κύκλος εργασιών της Comstar ανέρχεται σε 828,2 εκατομμύρια δολάρια ΗΠΑ για τους πρώτους εννέα μήνες του 2006, ενώ για το 2005 πραγματοποίησε κύκλο εργασιών 907,6 εκατομμύρια δολάρια ΗΠΑ σε παγκόσμιο επίπεδο. Ο κύκλος εργασιών του ομίλου Sistema για το 2005 ήταν 7.597 εκατομμύρια δολάρια ΗΠΑ. Η εταιρεία Comstar, μέλος του ομίλου Sistema, έχει κύκλο εργασιών στην ελληνική αγορά από τον Αύγουστο του 2006, μέσω της εταιρείας Intracom Telecom, η οποία ελέγχεται κατά 51% από την εταιρεία Sitronics, μέλος του ομίλου Sistema. Ο κύκλος εργασιών της Intracom Telecom στην ελληνική αγορά για το 2006 ανήλθε σε 144,9 εκατομμύρια ευρώ.

Ο κύκλος εργασιών της εταιρείας HELLAS ON LINE στην εθνική αγορά ανήλθε σε 33.352.287 ΕΥΡΩ για το έτος 2006. Ο ανωτέρω κύκλος εργασιών αναλύεται σε 28.532.490 ΕΥΡΩ που αποτελούν έσοδα από τηλεπικοινωνίες και 2.478.524 ΕΥΡΩ που αποτελούν έσοδα από πληροφορική για το έτος 2006. Για το έτος 2005 ο κύκλος εργασιών της εταιρείας HELLAS ON LINE στην εθνική αγορά ανήλθε σε 25.590.346 ΕΥΡΩ. Ο ανωτέρω κύκλος εργασιών αναλύεται σε 21.901.102 ΕΥΡΩ που αποτελούν έσοδα από τηλεπικοινωνίες και 2.827.235 ΕΥΡΩ που αποτελούν έσοδα από πληροφορική.

Κατά συνέπεια, με βάση τα ανωτέρω, η υπό εξέταση συγκέντρωση αποτελεί ειδικότερα συγκέντρωση που υπόκειται σε καθεστώς προηγούμενης γνωστοποίησης σύμφωνα με το άρθρο 4 β του ν. 703/1977, δεδομένου ότι πληρούνται και οι δύο προϋποθέσεις του νόμου και συνεπώς υπόκειται επιπλέον σε καθεστώς ελέγχου δυνάμει του άρθρου 4γ του ιδίου νόμου, με βάση τη διαδικασία του άρθρου 4δ και τα όσα προβλέπονται στο άρθρο 4στ, για τον υπολογισμό των μεριδίων αγοράς και του κύκλου εργασιών. Επομένως, η αποκτώσα τον έλεγχο της εξαγοραζομένης εταιρείας επιχείρηση είχε υποχρέωση προηγούμενης γνωστοποίησης της συγκέντρωσης, σύμφωνα με το άρθρο 4β του ν. 703/1977 η οποία και εν προκειμένω πραγματοποιήθηκε εμπροθέσμως, ήτοι στις 15.12.2006, δεδομένου ότι η υπογραφή της Σύμβασης Κάλυψης Μετοχών έλαβε χώρα στις 1.12.2006. Επίσης, το άρθρο 4β, και συγκεκριμένα η παράγραφος 6 του ν. 703/1977, επιτάσσει επιπλέον «μετά τη γνωστοποίηση της συγκέντρωσης, την υποχρέωση δημοσίευσης της γνωστοποιούμενης συγκέντρωσης σε μία ημερησία οικονομική εφημερίδα». Η γνωστοποιούσα δημοσίευσε προσηκόντως στην ημερησία Εφημερίδα Express (Σάββατο 10 Φεβρουαρίου 2007) την εν λόγω συγκέντρωση, γεγονός που αποδεικνύεται και μεν υπ' αριθμ. 7846/12.2.2007 επιστολή της.

γ) Εξέταση ενδεχόμενου Κοινοτικής Διάστασης εξαγοράς

Εν συνεχεία, θα πρέπει να διερευνηθεί κατά πόσο η συγκεκριμένη εξαγορά λόγω των ποσοτικών μεγεθών της (κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών εταιρειών) έχει Κοινοτική Διάσταση δυνάμει των προϋποθέσεων που τάσσει προς τούτο ο Κανονισμός 139/2004 (ΕΚ)[4], ο οποίος έχει άμεση εφαρμογή και κατισχύει κάθε (αντίθετης) εθνικής διάταξης.

Σύμφωνα με το άρθρο 1, παρ. 2 και του Κανονισμού 139/2004 : «...2. Μια συγκέντρωση έχει κοινοτική διάσταση όταν: α) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν παγκοσμίως όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις υπερβαίνει τα 5 δισεκατομμύρια Ευρώ και β) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, κάθε μία χωριστά, εντός της Κοινότητας, συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 250 εκατομμυρίων Ευρώ, εκτός εάν κάθε μία από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιεί άνω των δύο τρίτων του συνολικού κοινοτικού

[4] ΕΕ, L 24 της 29.1. 2004, SEL. 1.

κύκλου εργασιών της σε ένα και το αυτό κράτος μέλος. 3. Μία συγκέντρωση που δεν υπερβαίνει τα κατώτατα όρια που προβλέπονται στην παράγραφο 2 έχει κοινοτική διάσταση, εφόσον: α) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν παγκοσμίως όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις υπερβαίνει τα 2,5 δις. Ευρώ, β) ο συνολικός κύκλος εργασιών που πραγματοποιούν όλες οι συμμετέχουσες επιχειρήσεις σε κάθε ένα από τρία τουλάχιστον κράτη μέλη, υπερβαίνει τα 100 εκατομμύρια ευρώ, γ) σε κάθε ένα από τα τρία τουλάχιστον κράτη μέλη που λαμβάνονται υπόψη για τους σκοπούς του στοιχείου β), δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν κάθε μία χωριστά συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 25 εκατομμυρίων ευρώ και δ) δύο τουλάχιστον από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν, κάθε μία χωριστά, εντός της Κοινότητας συνολικό κύκλο εργασιών άνω των 100 εκατομμυρίων ευρώ, εκτός εάν κάθε μία από τις συμμετέχουσες επιχειρήσεις πραγματοποιούν άνω των δύο τρίτων του συνολικού κοινοτικού κύκλου εργασιών της σε ένα και το αυτό κράτος μέλος...»

Περαιτέρω, σύμφωνα με το άρθρο 5, παρ. 1 και 2 του ίδιου Κανονισμού: «1. Ο συνολικός κύκλος εργασιών κατά την έννοια του παρόντος κανονισμού περιλαμβάνει τα ποσά που απορρέουν από την πώληση προϊόντων και την παροχή υπηρεσιών από συμμετέχουσες επιχειρήσεις κατά τη διάρκεια του τελευταίου οικονομικού έτους και που αντιστοιχούν στις συνήθεις δραστηριότητές τους, αφού αφαιρεθούν οι εκπτώσεις επί των πωλήσεων καθώς και ο φόρος προστιθέμενης αξίας και άλλοι φόροι που συνδέονται άμεσα με τον κύκλο εργασιών. Ο συνολικός κύκλος εργασιών μιας συμμετέχουσας επιχείρησης δεν περιλαμβάνει την πώληση προϊόντων ή την παροχή υπηρεσιών μεταξύ οποιωνδήποτε από τις επιχειρήσεις που αναφέρονται στην παράγραφο 4. Ο κύκλος εργασιών, στην Κοινότητα ή σε κράτος μέλος, περιλαμβάνει την πώληση προϊόντων και την παροχή υπηρεσιών σε επιχειρήσεις ή καταναλωτές, είτε στην Κοινότητα είτε στο εν λόγω κράτος μέλος. 2. Κατά παρέκκλιση από τη παράγραφο 1, εφόσον η συγκέντρωση πραγματοποιείται με την απόκτηση τμημάτων μιας ή περισσοτέρων επιχειρήσεων, ασχέτως αν τα τμήματα αυτά έχουν ή όχι νομική προσωπικότητα, λαμβάνεται υπόψη, όσον αφορά τον πωλητή ή τους πωλητές, μόνον ο κύκλος εργασιών ο σχετικός με τα τμήματα που αποτελούν αντικείμενο της συγκέντρωσης. Ωστόσο, δύο ή περισσότερες πράξεις κατά την έννοια του πρώτου εδαφίου, οι οποίες πραγματοποιούνται εντός περιόδου δύο ετών μεταξύ των ιδίων προσώπων ή επιχειρήσεων δεν αντιμετωπίζονται ως μία και αυτή συγκέντρωση που προκύπτει κατά την ημερομηνία της τελευταίας πράξης...»

Σύμφωνα με τα ως άνω κριτήρια, αναφορικά με τους κύκλους εργασιών των συμμετεχουσών εταιρειών για το έτος 2005, όπως αυτά προέκυψαν, (βλέπε σημείο β - «Η προπεριγραφείσα επιχείρηση ως «συγκέντρωση» κατά την έννοια του άρθρου 4β του ν. 703/1977»), η εν λόγω εξαγορά δεν παρουσιάζει κοινοτική διάσταση, διότι δεν υπερβαίνει το αριθμητικό κατώφλι που θέτει το άρθρο 1, παράγραφος 2 του Κανονισμού 139/2004 (ΕΚ). Συνεπώς, πρέπει να εξεταστεί σε εθνικό επίπεδο από την αρμόδια αρχή προστασίας του ελεύθερου ανταγωνισμού (εν προκειμένω την ΕΕΤΤ, με βάση τα όσα αναπτύχθηκαν ανωτέρω).

δ) Ρήτρα Μη Ανταγωνισμού

Σύμφωνα με τον όρο 16 παρ. 3 έως 5 του Συμφωνητικού Μετόχων, η INTRACOM S.A HOLDINGS αναλαμβάνει υποχρέωση «Μη Ανταγωνισμού» για μία περίοδο τριών (3) ετών από την Ημερομηνία Καλύψεως Μετοχών. Η σύμβαση εξαγοράς προβλέπει πράγματι χρονική διάρκεια ισχύος της ρήτρας. Θα πρέπει να σημειωθεί ότι η εν λόγω ρήτρα μπορεί να θεωρηθεί δικαιολογημένη με βάση την Ανακοίνωση 2001/C 188/2001 της Ευρωπαϊκής Επιτροπής, δεδομένου ότι πρέπει να εξασφαλισθεί η αξία της επένδυσης, αλλά και η ομαλή μετάβαση στη νέα εταιρική διάρθρωση μετά την ολοκλήρωση της εξαγοράς, προκειμένου να μην απαξιωθεί η επένδυση και να προστατευθεί η εμπορική φήμη «good will» και η τεχνογνωσία «Know – how» του νέου σχήματος.

ε) Νομική εκτίμηση περιεχομένου -εντύπου γνωστοποίησης συγκέντρωσης στην ΕΕΤΤ

Αναφορικά με το περιεχόμενο και τις διαδικασίες γνωστοποίησης, η Επιτροπή Ανταγωνισμού, με σχετικές αποφάσεις της εξέδωσε τα μόνα μέχρι σήμερα διαθέσιμα Έντυπα Γνωστοποίησης, ήτοι το έντυπο του άρθρου 4α και εκείνο του 4β, τα οποία χρησιμοποιούνται συστηματικά και σχεδόν αποκλειστικά από διάφορες εταιρείες διάφορων τομέων οικονομικής δραστηριότητας, που προβαίνουν σε σχετικές γνωστοποιήσεις, επιλέγοντας προσεκτικά το κατάλληλο εξ' αυτών, ανάλογα με τη βαρύτητα της συγκέντρωσης, τους κύκλους εργασιών και την πολυπλοκότητα των εξαγορών/συγκεντρώσεων αυτών. Κρίσιμο όμως στοιχείο αποτελεί η τήρηση της σχετικής προβλεπόμενης από το νόμο προθεσμίας, ήτοι αυτής του 10ημέρου για την περίπτωση των συγκεντρώσεων του άρθρου 4β του ν. 703/1977 και σε κάθε περίπτωση η μη πραγματοποίηση της συγκέντρωσης από τα μέρη, χωρίς την παροχή της σχετικής έγκρισης από τις αρμόδιες αρχές. (βλέπε άρθρα 4δ και 4ε του ν. 703/1977).

Στην υπό κρίση περίπτωση και στη σχετική ανάλυση που διεξήχθη για την υποβληθείσα γνωστοποίηση, παρότι τηρήθηκε η προθεσμία του δεκαημέρου που επιτάσσει ο νόμος στο άρθρο 4β και τα μέρη δεν προχώρησαν στην πραγματοποίηση της συγκέντρωσης, διαπιστώθηκαν τα εξής:

Τα γνωστοποιούντα μέρη προέβησαν σε γνωστοποίηση σύμφωνα με το άρθρο 4α του ν. 703/1977 (και το έντυπο αυτού), με την αιτιολογία ότι «η μια εκ των δύο συμμετεχουσών επιχειρήσεων (Comstar/Sistema) κατά το προηγούμενο οικονομικό έτος (2005) δεν πραγματοποίησε πωλήσεις ούτε προσέφερε υπηρεσίες εντός της εθνικής (ελληνικής) αγοράς και ως εκ τούτου ο κύκλος εργασιών της στην εθνική αγορά είναι μηδενικός, και δεν πληρείται το δεύτερο κατώφλι του άρθρου 4β του ν. 703/1977, το οποίο θέτει ως προϋπόθεση για την προηγούμενη γνωστοποίηση συγκέντρωσης επιχειρήσεων την πραγματοποίηση εκ μέρους τουλάχιστον δύο εκ των συμμετεχουσών επιχειρήσεων, καθεμίας ξεχωριστά, συνολικού κύκλου εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) Ευρώ στην Ελληνική αγορά», συμπεραίνοντας ότι η εν λόγω συγκέντρωση εμπίπτει στην υποχρέωση επόμενης γνωστοποίησης του άρθρου 4α του ν. 703/1977.

Παρ' όλα αυτά, η αρμόδια υπηρεσία της ΕΕΤΤ, κατέληξε σε διαφορετικό αποτέλεσμα κατόπιν ενδελεχούς εξέτασης και ανάλυσης των προσκομισθέντων στοιχείων αναφορικά με τους κύκλους εργασιών των συμμετεχουσών εταιρειών. Συγκεκριμένα, η ΕΕΤΤ λαμβάνοντας υπόψη στον υπολογισμό της επίσης το τελευταίο λογιστικό έτος, ήτοι το έτος 2005, ακολούθησε κατά γράμμα την «Ανακοίνωση της Επιτροπής, σχετικά με την έννοια των συμμετεχουσών επιχειρήσεων σύμφωνα με τον Κανονισμό (ΕΟΚ) υπ' αριθμ. 4064/1989 του Συμβουλίου για τον έλεγχο των συγκεντρώσεων μεταξύ επιχειρήσεων» (98/C 66/03), και πιο συγκεκριμένα το Κεφάλαιο ΙΙΙ «Προσδιορισμός των Συμμετεχουσών επιχειρήσεων σε διάφορα είδη πράξεων» και την παράγραφο 2.3 «Απόκτηση αποκλειστικού ελέγχου κατόπιν προηγούμενης συρρίκνωσης ή διερεύνησης της υπό εξαγοράς επιχείρησης», και το σημείο 17, όπου προβλέπεται ξεκάθαρα πως:

«Η Επιτροπή λαμβάνει υπόψη τη διάρθρωση των συμμετεχουσών επιχειρήσεων κατά την ημερομηνία του γεγονότος το οποίο θεμελιώνει την υποχρέωση για κοινοποίηση,

σύμφωνα με το άρθρο 4 παράγραφος 1 του Κανονισμού περί Συγκεντρώσεων, δηλαδή σύναψη συμφωνίας, δημοσίευση της δημόσιας προσφοράς εξαγοράς ή απόκτηση της συμμετοχής που εξασφαλίζει τον έλεγχο της επιχείρησης. Εάν η υπό εξαγορά εταιρεία έχει αποσυρθεί από μια οντότητα ή εάν δώσει τέλος σε μια δραστηριότητα πριν από την ημερομηνία του γεγονότος που θεμελιώνει την υποχρέωση προς γνωστοποίηση ή όταν αυτή η απόσυρση ή παύση της δραστηριότητας συνιστούν προϋπόθεση για την πράξη, τότε οι πωλήσεις που αντιστοιχούν στην οντότητα απο την οποία έχει αποσυρθεί ή στη διακοπείσα δραστηριότητα δε θα συνεκτιμηθούν κατά τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών. Αντίθετα, εάν η υπό εξαγορά εταιρεία έχει εξαγοράσει μια οντότητα πριν την ημερομηνία του γεγονότος που δημιουργεί την υποχρέωση προς κοινοποίηση, θα συνυπολογισθούν οι πωλήσεις αυτής της τελευταίας».

Στην υπό κρίση εξαγορά, δεδομένου ότι η εν λόγω γνωστοποίηση έλαβε χώρα το Δεκέμβριο του 2006, λαμβάνοντας υπόψη την τρέχουσα δομή των συμμετεχουσών εταιρειών, προκύπτει ότι κατόπιν της σχετικής έγκρισης που εδόθη απο την Επιτροπή Ανταγωνισμού τον Ιούλιο του 2006, η εταιρεία «INTRAKOM TELECOM» αποτελούσε ήδη μέρος του υπό εξέταση ομίλου, αφού εξηγοράσθη απο την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY», η οποία αποτελεί θυγατρική εταιρεία του ομίλου «SISTEMA», όπως και η υπό εξέταση εξαγοράζουσα εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS». Συνεπώς, όπως διαφαίνεται, υπάρχει παρουσία του ομίλου «SISTEMA» στην Ελληνική αγορά, μέσω της εταιρείας «INTRAKOM TELECOM», ασχέτως του γεγονότος ότι λαμβάνεται ούτως ή άλλως υπόψη η τελευταία λογιστική χρήση για τον υπολογισμό του κύκλου εργασιών, ήτοι το έτος 2005.

Με βάση τα ανωτέρω, το γνωστοποιούν μέρος εκ παραδρομής ισχυρίστηκε ότι κατά το οικονομικό έτος 2005, (λογιστικό έτος το οποίο λαμβάνεται υπόψη), ο όμιλος SISTEMA και η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS», δεν πραγματοποίησαν πωλήσεις ούτε προσέφεραν υπηρεσίες εντός της εθνικής-ελληνικής αγοράς, καταλήγοντας λανθασμένα ότι ο κύκλος εργασιών τους στην ελληνική αγορά ήταν μηδενικός. Ειδικότερα, η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» απεδείχθη να έχει τελικώς παρουσία στην Ελληνική αγορά μέσω της εταιρείας «INTRAKOM TELECOM», η οποία ελέγχεται κατά 51% απο την εταιρεία «SITRONICS OPEN STOCK JOINT COMPANY», εταιρεία του ομίλου «SISTEMA» κατά ποσοστό 94,5%, όπως προκύπτει από την υπ' αριθμ. 1175/29.12.2006 Εμπ. Επιστολή της γνωστοποιούσης εταιρείας (βλ. Κεφάλαιο «Παρουσίαση Οικονομικών Πληροφοριών», στοιχείο υπ' αριθμόν 1). Συνεπώς, οι συμμετέχουσες στη σχετική συγκέντρωση εταιρείες έχουν η κάθε μια ξεχωριστά συνολικό κύκλο εργασιών άνω των δεκαπέντε εκατομμυρίων (15.000.000) Ευρώ, ανεξαρτήτως του γεγονότος ότι κατά το υπόψη λογιστικό έτος του 2005, η εταιρεία «INTRAKOM TELECOM» δεν ανήκε στον Όμιλο «SISTEMA». Συμπερασματικά, η εν λόγω γνωστοποίηση πληρούσε τους όρους του άρθρου 4β του ν. 703/1977 και ξεπερνούσε τα κατώφλια του άρθρου 4α του ν. 703/1977. Εντούτοις, όπως προκύπτει απο το 15.12.2006 έντυπο της πρώτης γνωστοποίησής στην ΕΕΤΤ (ΑΡ.ΕΜΠ.1168/15.12.2006), τα μέρη προέβησαν στη γνωστοποίηση εντός της νομίμου προθεσμίας που προβλέπει το άρθρο 4β του ν. 703/1977, ήτοι εντός των δέκα εργασίμων ημερών από τη σύναψη της συμφωνίας των μερών. Παρόλα αυτά, παραδόξως, εζήτησαν την εξέταση της σχετικής εξαγοράς με βάση τα άρθρα 4 και επόμενα του ν. 703/1977, υποστηρίζοντας και τεκμηριώνοντας μάλιστα ότι η εν λόγω εξαγορά πληρούσε τους όρους του άρθρου 4α του ν. 703/1977, γεγονός που επηρέασε αρνητικά την ταχεία εξέταση της όλης διαδικασίας γνωστοποίησης.

στ) Εξέταση στοιχείου υπαιτιότητας στη διαδικασία γνωστοποίησης από την εταιρεία

Με βάση τις ανωτέρω διατυπώσεις, μένει να διαπιστωθεί κατά πόσο η εν λόγω ερμηνεία και συνεπώς η εκ παραδρομής υπαγωγή των σχετικών κύκλων εργασιών στα κατώφλια του άρθρου 4α, έγινε υπαιτίως από τα γνωστοποιούντα μέρη όπως ορίζεται στα άρθρα 4β, 25, 28 και 29 του ν. 703/1977. Ειδικότερα, το άρθρο 29 του ν. 703/1977, ορίζει στην παράγραφο 2, και το σημείο γ αυτού, ότι: «όποιος παρέχει, κατά παράβαση των διατάξεων των άρθρων 25 και 26 στην Επιτροπή Ανταγωνισμού ή στα αρμόδια για τον έλεγχο όργανα, εν γνώσει, ψευδείς πληροφορίες ή αποκρύπτει αληθείς, τιμωρείται με φυλάκιση τουλάχιστον τριών (3) μηνών και με χρηματική ποινή από πέντε χιλιάδες με ανώτατο όριο τις 15.000 Ευρώ». Πρέπει να τονιστεί ότι, με βάση την υπ' αριθμ. 1168/15.12.2006 πρώτη Γνωστοποίηση της εταιρείας στην ΕΕΤΤ, η οποία διεξήχθη με βάση το έντυπο του άρθρου 4α του ν. 703/1977, τα γνωστοποιούντα μέρη διατηρούσαν την υποψία ότι η εν λόγω εξαγορά μπορεί και να ενέπιπτε στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 4β του ν. 703/1977, γεγονός το οποίο διατυπώθηκε στο ίδιο το έντυπο γνωστοποίησής τους, ως εξής: «παρά ταύτα, προβαίνουμε στη γνωστοποίηση αυτής, εντός της νομίμου προθεσμίας του άρθρου 4β του ν. 703/1977 και παρακαλούμε όπως την εξετάσετε στα πλαίσια του άρθρου 4 και επόμενα του ν. 703/1977». Ως εκ τούτου, ο ισχυρισμός των μερών ότι η γνωστοποιούσα δε γνώριζε, ούτε ανέμενε, ούτε μπορούσε να γνωρίζει ή να αναμένει ότι εμπίπτει στο πεδίο εφαρμογής του άρθρου 4α ή του άρθρου 4β, προφανώς δεν ευσταθεί εκ των προσκομισθέντων στοιχείων. (βλέπε σελ 9 του Υπομνήματος των Εταιρειών). Πάραυτα, το γεγονός της απόδοσης διαφορετικής ερμηνείας στο θέμα του κύκλου εργασιών των συμμετεχουσών εταιρειών και ιδίως της παρουσίας της μιας εξ' αυτών στην Ελληνική αγορά, δε διαφαίνεται ότι οφειλόταν σε υπαιτιότητα της γνωστοποιούσης. Ως εκ τούτου, δε στοιχειοθετείται η απαιτούμενη υπαιτιότητα των μερών κατά τη διαδικασία γνωστοποίησης.

5. Νομική εκτίμηση - Κατ' ουσία εξέταση της γνωστοποιηθείσης εξαγοράς

α) Ο περιορισμός του ανταγωνισμού στις επηρεαζόμενες αγορές ως κριτήριο νομιμότητας της επιχείρησης συγκέντρωσης.

Το άρθρο 4γ του ν. 703/1977 έχει ως εξής : «1. Με απόφαση της Επιτροπής Ανταγωνισμού απαγορεύεται κάθε συγκέντρωση επιχειρήσεων, που υπόκειται σε προηγούμενη γνωστοποίηση και η οποία μπορεί να περιορίσει σημαντικά τον ανταγωνισμό στην εθνική αγορά ή σε ένα σημαντικό σε συνάρτηση με τα χαρακτηριστικά των προϊόντων ή των υπηρεσιών τμήμα της και ιδίως με τη δημιουργία ή ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης».

Ενώ η κατοχή υψηλών μεριδίων αγοράς αποτελεί σοβαρή ένδειξη δημιουργίας / ενίσχυσης δεσπόζουσας θέσης (ατομικής ή / και συλλογικής) στη σχετική αγορά δεν αρκεί από μόνη της για να θεωρηθεί μια συγκέντρωση ως αντίθετη στην απαγόρευση του άρθρου 4γ του ν. 703/1977. Απαιτείται περαιτέρω, η συγκέντρωση να έχει ως αποτέλεσμα την παρεμπόδιση, σε σημαντικό βαθμό, του ελεύθερου ανταγωνισμού[5], δηλαδή του ουσιαστικού ανταγωνισμού. Ως ουσιαστικός ανταγωνισμός νοείται ο αποτελεσματικός ανταγωνισμός (workable competition). Διάφορες είναι οι ενδείξεις λειτουργίας του ουσιαστικού ανταγωνισμού:

- Η δομή της αγοράς και η χρηματοοικονομική ισχύς των επιχειρήσεων : γενικά μερίδια κάτω του 25% τεκμαίρονται ανώδυνα για τον ελεύθερο ανταγωνισμό,
- Οι φραγμοί εισόδου (entry barriers),

[5] Πρωλ. Κοτσίρη, οπ.π., 2003, σελ. 728 επ.

- Η δυνατότητα άσκησης πραγματικού ή δυνητικού ανταγωνισμού,

- Η δυνατότητα των προμηθευτών και των χρηστών να έχουν πρόσβαση στις πηγές εφοδιασμού και στις αγορές διάθεσης των προϊόντων,

- Η εξέλιξη της προσφοράς και της ζήτησης των οικείων αγαθών και υπηρεσιών,

- Το συμφέρον των καταναλωτών,

- Η εξέλιξη της τεχνικοοικονομικής προόδου κ.λπ.

Σε κάθε περίπτωση, ο περιορισμός του ανταγωνισμού, προκύπτει από την ανάλυση της σχετικής αγοράς και των λοιπών νομικών, πραγματικών και οικονομικών ανταγωνιστικών και αντι-ανταγωνιστικών παραγόντων και γενικά με συνολική εκτίμηση όλων των αναφερόμενων από το νόμο δομικών παραγόντων. Ο έλεγχος διαπιστώνει την προσφορότητα της συγκέντρωσης λόγω της δομής της να περιορίσει τον ανταγωνισμό σε τοπικό ή πανελλαδικό επίπεδο. Πρόκειται για σχέση αιτιότητας μεταξύ της συγκέντρωσης και της δυνατής αλλαγής συνθηκών ανταγωνισμού, χωρίς να απαιτείται να επέλθει αλλαγή των συνθηκών αυτών.

β) Οι περιορισμοί του ανταγωνισμού στις επηρεαζόμενες από τη συγκέντρωση αγορές.

Όπως αναφέρθηκε ανωτέρω, η δημιουργία ή η ενίσχυση δεσπόζουσας θέσης δεν αρκεί αφεαυτής για να θεωρηθεί μια συγκέντρωση επιχειρήσεων αντίθετη στο άρθρο 4γ του ν. 703/1977. Πρέπει επιπλέον να προκαλείται από αυτή σοβαρή παρεμπόδιση του ελεύθερου ανταγωνισμού στην επηρεαζόμενη αγορά. Συνεπώς, πρέπει να ερευνηθεί κατά πόσο η σκοπούμενη εξαγορά ενέχει σοβαρούς κινδύνους για τον ανταγωνισμό στις σχετικές αγορές, τόσο σε κάθετο, όσο και σε οριζόντιο επίπεδο.

Όμως, θα πρέπει να τονιστεί ότι η εκτίμηση των κινδύνων νόθευσης του ανταγωνισμού οφείλει να γίνεται με ρεαλιστικό τρόπο και σε τελική ανάλυση με μέτρο τη δυνατότητα των ανταγωνιστών, υπαρκτών και δυνητικών, να διεισδύσουν στην σχετική αγορά[6] . Προς τούτο πρέπει να λαμβάνονται ιδιαίτερα υπόψη οι πραγματικές συνθήκες υπό τις οποίες λειτουργεί ο ανταγωνισμός στη σχετική αγορά[7].

Στην υπό κρίση εξαγορά, παρατηρητέα είναι τα εξής:

γ) Σχετικές αγορές

Η πρώτη εκ των συμμετεχουσών στη συγκέντρωση επιχειρήσεων (αγοράστρια) εταιρεία COMSTAR δραστηριοποιείται σε υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών σταθερής τηλεφωνίας, επικοινωνία δεδομένων, παροχή ταχείας πρόσβασης στο διαδίκτυο, παροχή συνδρομητικής τηλεόρασης, τηλεφωνικά κέντρα και ιδεατά ιδιωτικά δίκτυα . Η COMSTAR, μέλος του ομίλου Sistema Joint Stock Company Fiancial Corporation, πραγματοποιεί το μεγαλύτερο μέρος του κύκλου εργασιών της στην αγορά της Ρωσίας. Στην ελληνική αγορά έχει παρουσία από τον Αύγουστο του 2006 μέσω της Intracom Telecom, η οποία δραστηριοποιείται στην αγορά παροχής ολοκληρωμένων τηλεπικοινωνιακών λύσεων και συγκεκριμένα προσφορά προϊόντων τεχνομηχανολογικού εξοπλισμού (hardware), λογισμικού (software) και υπηρεσίες εγκατάστασης και θέσης σε λειτουργία αυτών.

Η εξαγοραζόμενη εταιρεία Hellas on Line δραστηριοποιείται σύμφωνα με το καταστατικό της: α) στην εγκατάσταση, λειτουργία και εκμετάλλευση τηλεπικοινωνιακών δικτύων και τερματικού εξοπλισμού μέσω δορυφόρου, β) στην παροχή πάσης φύσεων τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών προς το κοινό μέσω του δημοσίου τηλεπικοινωνιακού δικτύου της χώρας, μέσω τηλεπικοινωνιακών δικτύων τα οποία έχουν εγκατασταθεί και λειτουργούν κατά τους όρους της εκάστοτε ισχύουσας νομοθεσίας καθώς και την παροχή τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών μέσω δορυφόρου, γ) στην εισαγωγή, εμπορία, κατασκευή, εγκατάσταση και συντήρηση τερματικού εξοπλισμού, δ) στην παροχή πάσης φύσεως υπηρεσιών πληροφορικής, ε) στην εκπόνηση, προσαρμογή, ανάπτυξη, πώληση, μίσθωση, παραχώρηση δικαιώματος χρήσης, εγκατάσταση, υποστήριξη και γενικά εμπορία και κάθε μορφής εκμετάλλευση προγραμμάτων ηλεκτρονικών υπολογιστών (λογισμικού) και μηχανογραφικών συστημάτων, στ) στην εισαγωγή, εμπορία, εγκατάσταση και συντήρηση μηχανολογικού εξοπλισμού συστημάτων πληροφορικής, ζ) στην προβολή, προώθηση και διαφήμιση των προϊόντων, υπηρεσιών και των εν γένει επιχειρηματικών δραστηριοτήτων της εταιρείας καθώς επίσης και στην ανάληψη και παραγωγή διαφημιστικών εργασιών εν σχέσει με οποιονδήποτε τομέα τηλεπικοινωνιών.

Σε συνέχεια της ως άνω ανάλυσης προκύπτει ότι οι σχετικές αγορές που χρήζουν εξέτασης στην παρούσα υπόθεση, ήτοι οι αγορές στις οποίες δραστηριοποιείται η εξαγοραζόμενη επιχείρηση, είναι:

(ι) η σχετική αγορά πληροφορικής και

(ιι) η σχετική αγορά παροχής τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών. Η δε λιανική αγορά παροχής τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών, σύμφωνα και με τα όσα επισημαίνονται στην Σύσταση της Ευρωπαϊκής Επιτροπής 'για τις αγορές προϊόντων και υπηρεσιών στον τομέα των ηλεκτρονικών επικοινωνιών που επιδέχονται εκ των προτέρων ρύθμιση σύμφωνα με την οδηγία 2002/21/ΕΚ του Ευρωπαϊκού Κοινοβουλίου και του Συμβουλίου σχετικά με κοινό κανονιστικό πλαίσιο για δίκτυα και υπηρεσίες ηλεκτρονικών επικοινωνιών[8], δύναται να διακριθεί περαιτέρω: στην αγορά δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς και μη οικιακούς πελάτες,, στην αγορά δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς και μη οικιακούς πελάτες. Επιπροσθέτως, δύναται να ορισθεί και μια ξεχωριστή σχετική αγορά για την παροχή υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο.

δ) Σχετική γεωγραφική αγορά

Λαμβάνοντας υπόψη το γεγονός ότι ως σχετική γεωγραφική αγορά νοείται ο γεωγραφικός χώρος εντός του οποίου οι οικονομικοί φορείς εκτίθενται σε όρους ανταγωνισμού αντικειμενικά όμοιους ή επαρκώς ομοιογενείς[9], θα πρέπει να θεωρηθεί ότι στη συγκεκριμένη εξαγορά, η αγορά αυτή αποτελεί το σύνολο της Ελληνικής Επικράτειας.

ε) Διάρθρωση σχετικών επηρεαζόμενων αγορών

(Ι) Αγορά Πληροφορικής

Στην αγορά υπηρεσιών πληροφορικής δραστηριοποιείται μεγάλος αριθμός επιχειρήσεων. Από τα στοιχεία που έχουν προσκομισθεί στα πλαίσια της παρούσας γνωστοποίησης ο συνολικός κύκλος εργασιών στην ελληνική αγορά για το έτος 2005 προσδιορίζεται σε 2.310 εκατομμύρια ευρώ και για το έτος 2006 προσδιορίζεται σε 2.333 εκατομμύρια ευρώ.

Με βάση τα στοιχεία που έχει προσκομίσει η εταιρεία Hellas on Line, το μερίδιο της στην αγορά πληροφορικής για το έτος 2005, 2006 υπολογίζεται σε ποσοστό μικρότερο του .... ενώ ο κύκλος εργασιών από δραστηριότητες πληροφορικής αντιστοιχούν σε ποσοστό κάτω του 10% του συνολικού κύκλου εργασιών της εταιρείας, αποδεικνύοντας έτσι ότι πρόκειται για μία δευτερεύουσα δραστηριότητα της εταιρείας. Όσον αφορά τον κύκλο εργασιών

---

[6] Πρβλ. Κοτσίρη, οπ.π., σελ. 432.

[7] Βλ. ΔΕΚ, απόφαση της 28.2.19991, υποθ. C-234/89, Σ.τ. Δηλιμίτης κατά Henninger Brau AG, Συλλ., σελ. Ι-977.

[8] Σύσταση 2003/311/ΕΚ

[9] Βλ. Πρωτοδικείο Ε.Κ., υποθ. Τ-504/93, Tierce Ladbroke, σκέψη 102.

από υπηρεσίες/προϊόντα software της Intracom Telecom για το έτος 2006, μετά την ολοκλήρωση της απόσχισης, προσδιορίζεται σε ....ευρώ, το οποίο αποτελεί ποσοστό πολύ μικρότερο του .....του συνολικού κύκλου εργασιών στην ελληνική αγορά της πληροφορικής.

Κατόπιν ολοκλήρωσης της συγκέντρωσης

Από τα ανωτέρω είναι φανερό ότι με την ολοκλήρωση της επικείμενης συγκέντρωσης των εταιρειών Hellas on Line και Comstar, τα μερίδιά τους παραμένουν περιορισμένα και η εν λόγω συγκέντρωση δεν δύναται να περιορίσει τον ανταγωνισμό στη σχετική αγορά.

(ΙΙ) Η αγορά παροχής Τηλεπικοινωνιακών Υπηρεσιών εμπεριέχει:

Την αγορά δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς και μη οικιακούς πελάτες, την αγορά δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς και μη οικιακούς πελάτες, και την αγορά για την παροχή υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο.

Αναφορικά με την παροχή τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών, από τα στοιχεία που προσκόμισαν οι εμπλεκόμενες στη συγκέντρωση εταιρείες ότι η κύρια τηλεπικοινωνιακή δραστηριότητα της Hellas on Line επικεντρώνεται στην παροχή υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο, στην παροχή δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, στην παροχή δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, στην παροχή δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες, στην παροχή δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες.

Στην παροχή των δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, των δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, των δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες, και των δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες, δραστηριοποιούνται πέραν του ΟΤΕ και άλλοι εικοσιτέσσερις πάροχοι τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών (εναλλακτικοί πάροχοι).

Επισημαίνεται ωστόσο, ότι η ελληνική τηλεπικοινωνιακή αγορά χαρακτηρίζεται από την ύπαρξη ενός και μόνο πλήρως ανεπτυγμένου σταθερού τηλεπικοινωνιακού δίκτυο, το οποίο ανήκει στον ΟΤΕ. Ο ΟΤΕ, ως εγκατεστημένος φορέας εκμετάλλευσης στην Ελλάδα, ανέπτυξε σε μεγάλα χρονικά διαστήματα το εκτεταμένο δίκτυο πρόσβασης που διαθέτει καθώς επίσης και το κύριο δίκτυο κορμού, προστατευόμενος από πιθανές ανταγωνιστικές πιέσεις λόγω των αποκλειστικών δικαιωμάτων που απολάμβανε (νομικό μονοπώλιο), ενώ κατ' αυτόν τον τρόπο ήταν σε θέση να χρηματοδοτεί το ιδιαίτερα υψηλό επενδυτικό κόστος μέσω μονοπωλιακών μισθωμάτων. Δεδομένου του μεγέθους των απαιτουμένων επενδύσεων, η υποδομή αυτή φαίνεται ότι, με την υφιστάμενη τεχνολογία, είναι οικονομικά ανέφικτο ή υπέρμετρα δύσκολο να δημιουργηθεί εκ νέου σε εθνικό επίπεδο μέσα σε εύλογο χρονικό διάστημα, ακόμα και για τους σημαντικότερους ανταγωνιστές του. Πράγματι, η υποδομή των εναλλακτικών παρόχων δεν προσφέρει προς το παρόν – και ούτε διαφαίνεται ότι η κατάσταση θα αλλάξει στο άμεσο μέλλον – την ίδια γεωγραφική κάλυψη όπως το δίκτυο του ΟΤΕ. Σημειώνεται δε ότι τα δίκτυα σταθερής ασύρματης πρόσβασης (FWA) δεν είναι επαρκώς διαδεδομένα ενώ τα αναβαθμισμένα δίκτυα καλωδιακής τηλεόρασης είναι ανύπαρκτα.

Το μερίδιο αγοράς για το έτος 2005 της εταιρείας Hellas on Line στην παροχή δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για οικιακούς πελάτες, δημοσίως διαθέσιμων τοπικών ή/και εθνικών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες, και δημοσίως διαθέσιμων διεθνών τηλεφωνικών υπηρεσιών που παρέχονται σε σταθερή θέση για μη οικιακούς πελάτες με βάση στοιχεία που προσκομίστηκαν στην ΕΕΤΤ, είναι της τάξης του......

Στην αγορά των υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο στην Ελλάδα δραστηριοποιούνται συνολικά περίπου διακόσιοι πάροχοι. Τα συνολικά έσοδα των αδειοδοτημένων παρόχων από υπηρεσίες διαδικτύου στην Ελλάδα, εκτιμάται ότι, ανέρχονται σε 126 εκατομμύρια ευρώ για το έτος 2005.

Το μερίδιο αγοράς για το έτος 2005 της εταιρείας Hellas on Line στην αγορά παροχής υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο, με βάση στοιχεία που προσκομίστηκαν στην ΕΕΤΤ, είναι της τάξης του .... της αγοράς ευρυζωνικής πρόσβασης.

Στην αγορά παροχής υπηρεσιών διαδικτύου οι νεοεισερχόμενοι πάροχοι έχουν τη δυνατότητα να παρέχουν τηλεπικοινωνιακές υπηρεσίες, μετά την υποβολή δήλωσης καταχώρησης στην ΕΕΤΤ. Η εξέλιξη του αριθμού των παρόχων υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο, παρουσιάζεται στον παρακάτω πίνακα:

	1999	2000	2001	2002	2003	2004	2005
Αριθμός παρόχων	144	170	193	167	172	183	187

Πίνακας: Αριθμός αδειοδοτημένων παρόχων για την παροχή υπηρεσιών πρόσβασης στο διαδίκτυο.

6. Συμπέρασμα:

Με βάση τα ανωτέρω και δεδομένου του χαμηλού μεριδίου αγοράς της εταιρείας «HELLAS S.A ON LINE», όπως περιγράφεται σε όλες τις ανωτέρω υποαγορές, και του γεγονότος ότι η εταιρεία «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS», δεν παρουσιάζει δραστηριοποίηση στην αγορά τηλεπικοινωνιακών υπηρεσιών, παρά μόνο στην αγορά της πληροφορικής, μέσω της εταιρείας «INTRACOM TELECOM» (ποσοστό μικρότερο του ..... της σχετικής αγοράς), συνάγεται εμφανώς ότι η επικείμενη συγκέντρωση δε δύναται να επιφέρει περιορισμό του ανταγωνισμού στην εθνική αγορά. Συνεπώς, δε στοιχειοθετείται ο κίνδυνος νόθευσης του ανταγωνισμού.

Ως εκ τούτου, από το σύνολο των παραπάνω στοιχείων και αναλύσεων, συνάγεται ότι δεν προκύπτουν βάσιμοι λόγοι για τους οποίους θα πρέπει η ΕΕΤΤ να προχωρήσει σε απαγόρευση της σκοπούμενης συγκέντρωσης.

Αποφασίζει :

1. Την έγκριση της Συμφωνίας κάλυψης μετοχών μεταξύ των εταιρειών «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «INTRACOM S.A HOLDINGS», δυνάμει της οποίας συμφωνήθηκε η κάλυψη και απόκτηση του 51% του μετοχικού κεφαλαίου και των δικαιωμάτων ψήφου της Ανώνυμης εταιρείας με την επωνυμία «HELLAS ON LINE S.A», σύμφωνα με το άρθρο 12, στοιχείο στ΄ του ν. 3431/2006 σε συνδυασμό με τα άρθρα 4β, 4γ και 4 δ΄, παρ. 6 και 8 του ν. 703/1977, όπως ισχύουν,

2. Επιφορτίζει τον Πρόεδρο της ΕΕΤΤ να κοινοποιήσει την παρούσα στις εταιρείες «JSC COMSTAR-UNITED TELESYSTEMS» και «HELLAS ON LINE S.A».

Η απόφαση αυτή να δημοσιευθεί στην Εφημερίδα της Κυβερνήσεως.

Μαρούσι, 24 Μαΐου 2007

Ο Πρόεδρος
Κ Ν. ΑΛΕΞΑΝΔΡΙΔΗΣ

02011100407070008

ΑΠΟ ΤΟ ΕΘΝΙΚΟ ΤΥΠΟΓΡΑΦΕΙΟ
ΚΑΠΟΔΙΣΤΡΙΟΥ 34 * ΑΘΗΝΑ 104 32 * ΤΗΛ. 210 52 79 000 * FAX 210 52 21 004
ΗΛΕΚΤΡΟΝΙΚΗ ΔΙΕΥΘΥΝΣΗ: http://www.et.gr – e-mail: webmaster.et@et.gr